2

IESVS,
MARIA, IOSEPH,

POR

EL SEÑOR DON PEDRO Nuñez de Guzman, Conde de Villavmbrosa, del Consejo de su Magestad en el Real de Castilla, y Assistente de la ciudad de Seuilla, como marido de la Condesa Doña Maria Niño de Ribera y Mendoza, y tutor de D. Antonia Niño de Ribera y Mendoza, su hermana;

CON

LA CAMARA APOSTOLICA, y el defensor de los bienes del espolio de D. Fr. Antonio Enriquez de Porres, Obispo que fue de Malaga,

SOBRE

La paga de 20U. ducados que se quedaron, y estàn deuiendo de los 40U. que se ofrecieron en dote a Doña Francisca Enriquez de Porres, al tiempo que se casò con D. Garcia Niño de Ribera, Conde de Villaumbrosa, padres de las que litigan.

A PRE-

1 PRETENDE el señor Conde de Villa-vmbrosa, y de Castronueuo confirmacion de la sentencia dada, y pronunciada por el Corregidor de la dicha ciudad de Malaga en 22. de Iulio del año passado de 653. con acuerdo del Licenciado D. Iuan Maldonado su assesor, por la qual condenò a los dichos bienes del espolio a que paguen los dichos 20U. ducados dẽtro de nueue dias, como se pase en cosa juzgada, pena de execucion.

2 Para lo que se supone en el hecho,

3 Lo primero, q̃ tratãdose de efectuar el dicho casamiẽto, q̃ se celebrò entre el Cõde D. Garcia Niño de Ribera cõ D. Francisca Enriquez de Porres, por sus padres D. Christoual de Porres, y D. Frãcisca Enriquez su muger, hallandose con poco caudal, y haziẽda con q̃ poder dotar a la dicha su hija, dieron quẽta de ello al dicho señor Obispo, hermano del dicho D. Christoual de Porres, y tio de la dicha D. Francisca Enriquez de Porres, el qual vino, en que se hiziesse, y ajustasse el dicho casamiento; y dio orden para que de sus bienes, y hazienda se ofreciessen por dote al dicho Conde D. Garcia Niño 40U. ducados, los 20U. contado, como luego se dirà, y los otros 20U. a plaços.

4 Lo segundo, que en esta conformidad en la capitulacion que se otorgò en esta villa en 14. de Octubre del año passado de 1637. ante Francisco Suarez Escriuano del Numero de esta villa, para que tuuiesse efecto el matrimonio: El dicho D. Christoual de Porres ofrecio, y capitulò, que auia de lleuar a èl la dicha Doña Francisca Enriquez de Porres su hija 47U. ducados, los 7U. que el, y la dicha su muger le dauan, y los 40U. del dicho Obispo su tio, cuya clausula es en la forma siguiente:

 Que

5 Que la dicha señora D. Francisca Enriquez ha de lleuar à este matrimonio, como sus bienes dotales, y caudal propio, que siempre tengã, y gozen de este priuilegio 47U. ducados de a once reales, que valen 17.qs.578U. marauedis en moneda de vellon corriente, en esta manera. Los 7U. ducados de ellos en vn censo de la misma cantidad de principal que la dicha señora Condesa de Castronueuo tiene de parte de sus bienes dotales, impuestos con facultad Real sobre el dicho Estado del dicho señor Cõde de Castronueuo su marido, de cuyos reditos han de comenzar a gozar los dichos señores D. Garcia Niño de Ribera, y D. Francisca Enriquez, despues de los largos dias de la vida de los dichos señores Conde, y Condesa de Castronueuo, y no antes; y los 40U. ducados restantes, en otros tantos que el señor D. Fr. Antonio Enriquez, Obispo de Malaga, tio de la dicha señora D. Francisca Enriquez, la hà de dar, y dà por causa onerosa deste matrimonio; los 20U. ducados de ellos, el dia que tuuiere efecto; los 10U. en dineros de contado, y los otros 10U. en joyas que lo valgan: y sino montaren tanto, lo que menos fuere, ha de ser en dineros de contado; y los dichos 20U. ducados restantes, los ha de pagar el dicho señor Obispo en siete años, y siete pagas iguales, en cada vna 31U428. reales y medio, començando el primer año desde el dia del desposorio, y consiguientemente los demas, hasta ser cumplidos los dichos siete años, puesto, y pagado en esta Corte à costa, y riesgo de su Señoria, y sin perjuyzio de la dicha via executiua, el dicho señor Obispo ha de dar poder en causa propia irreuocable, con cession de sus derechos, y acciones Reales, y personales en forma bastante, a los dichos señores D. Garcia Niño de Ribera, y Doña Francisca Enriquez, para que reciban, y cobren los dichos 20U. ducados, en los frutos, y rentas del dicho Obispado de Malaga, y de lo mejor, y mas cierto, seguro, y saneado de ellos en los dichos siete años, en cada vno de ellos los dichos 31U428. reales y medio, obligandose el dicho señor Obis-

po

estos 20U.ducados por efecto prompto,cierto, y seguro; y assi le hipotecaron a la seguridad, y fiança, que dieron para la tutela que se discernio al dicho Conde,y a la Condesa su muger en diferentes tiempos: Y la dicha Marquesa por clausula de su testamẽto,debaxo de cuya disposicion falleciò, mandò que se cobrasse. Y assimismo es llano,que el dicho Señor Obispo fue tutor de D. Maria, y D. Antonia Niño de Ribera sus sobrinas,que son las que oy piden hasta que murio,que fue en Febrero de 1648. por cuya muerte entrò en la tutela el dicho señor Don Pedro Nuñez de Guzman, como lo dizen los testigos à la nona pregunta.

11 Supuesto lo qual,que todo es cierto, y consta de los autos,la justicia del Conde se fundarà en este papel, diuidiendole, para mas claridad, en dos articulos.

12 En el primero se fundarà,que huuo, y ay obligacion formal,y cierta del Obispo D.Fr. Antonio Enriquez, para la paga de estos 20U. ducados que se estàn deuiendo.

13 Y en el segundo,que esta valio, y tuuo efecto, y se deven pagar,y satisfacer de sus bienes,y espolio.

ARTICVLO PRIMERO.

14 LLano es, que en la capitulacion, D. Christoval de Porres Enriquez ofrecio, que D. Francisca Enriquez su hija lleuaria à aquel matrimonio, demàs de los 7U. ducados que el la daua de sus bienes, 40U.ducados que el señor Obispo de Malaga su tio la auia de dar, y daba por causa onerosa de aquel matrimonio;los 20U. ducados dellos el dia que tuuiere efecto; los 10U.en dineros,y los 10U.en joyas, y los otros 20U. restantes los auia de pagar el señor Obis-

Obispo en siete años, y sietè pagas iguales, cada vna de 31U428. reales y medio; començando el primer año desde el dia del desposorio, como consta de la clausula de la capitulacion que queda puesta, supra num. 7. otorgada en esta Corte en 14. de Octubre del año passado de 1632.

15 Tambien lo es, que en 19. del mismo mes, y año, dio poder el Obispo à Don Felipe de Porres, Cauallero de la Orden de Alcantara, del Consejo, y Contaduria Mayor de Hazienda de su Magestad, para que le obligasse a los 20U. ducados que se auian de pagar en los siete años.

16 De que se infiere: Lo primero, que el Obispo tuuo ciencia, y noticia particular, y indiuidual del dicho matrimonio, y capitulaciones, por auersele dado quenta de todo por el dicho su hermano, y dadose el orden por sus cartas, para que lo hiziesse, como se vè; pues en el poder que dio en Malaga, cinco dias despues de la dicha capitulacion, sin auerla visto, ni tenido nueua de auerse otorgado ya, ni de lo que cōtenia, pone la obligacion de los segundos 20U. ducados, en los mismos plazos, y cantidades de la capitulacion, & diuinatorius intellectus non debet admitti, sed potius est reijciendus, *l. fin. C. de contrahend. empt.* Camil. Galin. *de verbor. sign. lib. 5. cap.* 10. *num.* 15. Barbos. *axiomat. 75. n.* 2.

17 Y lo segundo, que por este poder dado por el Obispo, para que le obligassen en la forma dicha, quedò eficazmente obligado, y perfecta la obligacion, aunque demos, que Don Felipe de Porres no vsase dèl, ni la otorgasse, ex celebri doctrina Ioannis Andr. *in addition. ad Speculator. in rubric. de obligat. & action.* vbi probat, quod qui se obligare promisit, potest directo pro obligatione conueniri, vt inutilis circuitus euitetur, Franch. *decis.* 574. Manc. *de tacit.* con-

conuent. lib. 16. tit. 13. per tot. D. Ioann. del Castillo, *lib. 2. controuers. cap. 3. num.* 16. vbi quod quando factum promissum continet, idem quod promissio eundem sortitur effectum, & hoc modo intelligit prædictam doctrinam, latè Matienço, *in l. 6. tit. 6. lib. 5. Recopil. glos. 7. num.* 3. D. Petrus Nogerol. *allegat. 31. num.* 130. y aqui darle el poder el Obispo, para que le obligassen, manifestando su voluntad, y intencion, es lo mismo que auerse obligado.

18 Y en el pacto, y promessa de donar, que obre lo mismo que si fuera donacion, lo tuuieron Menoch. *cons. 92. num. 27. & num. 42. vers. Non obstat,* Ioseph. Ludouic. *conclus. 40. in princip. & conclus. 42. vers. Fallit quarto,* Intrigliol. *lib. 3. singular. 87. num.* 111. D. Petrus Nogerol, *allegat. 6. num.* 17. Iulius Clar. *in §. donatio, q. 14. n. 6.*

19 Y en terminos de la promessa de constituir dote, ò dotar, que tenga el mismo efecto de dote constituida, y pueda pedirse en su virtud, tenet Boerius *decis. 183. dico pactum, num.* 13. 11. p. Grãmat. *decis.* 103. *Marchionissa Padulæ, num.* 18. bene Afflictis *decis. 61. num.* 1. vbi Vrsilus, *in addition. num.* 1. dicit hanc opinionem, & semper Senatum pro ea iudicasse, his verbis: *Tamen tempore meo semper sacrum consilium fuit sequutum hanc vltimam opinionem, & habui de facto in quadam causa cuiusdam mulieris Dominæ Rossatæ, de domo de Casali nouo.*

20 Et nouissime comprobat, & resoluit Donatus Antonius de Marinis, *lib. 1. resolut. quotidian. c.* 298. vbi *num.* 1. probat, quod quoties aliquis promitit facere aliquem contractum, in quo sola contrahentis voluntas sufficit, & promissionis tempore nihil repugnat, quin contractus celebrari possit, tunc talis promissio illum contractum inducit, ex Aretino

per

per *text. ibi in l.* 1. *num.* 1. *ff. de pignor. action.* & alijs auctoritatibus quas ibi adducit, & *num.* 3. loquitur in promissione de dote mulieri constituenda.

21 Y aunque se diga, que quando se dio el poder, ya estaua cinco dias antes otorgada la capitulacion, no puede ser de embaraço; porq̃ el poder que sobreuiene, comprehende lo que está hecho en nombre de la persona que le dà, y lo sana, y haze valido, y legitimo, *l. Iulianus, ff. qui satisdar. cogant.* vbi DD. inter quos Angel. dicit, hunc textum esse meliorem, de corpore iuris Addit. ad Bart. *in l. quo enim, ff. rem ratam haberi,* Imola, *in cap. cum consuetudinis, de consuetudine,* Alexand. *cons.* 112. *in fin. vol.* 5. optime Corsetus, *singulari verbo, lex num.* 3. Fabius Golin. *de procurat. p.* 3. *cap.* 3. *num.* 43. *&* 44.

22 Y es muy del caso la resolucion de Don Francisco Salgado, *de retentione bullar. part.* 1. *cap.* 10. *num.* 3. *& seqq.* donde prueba, *ex l. si quis filio, §. irritum, ff. de iniust. rupt.* quod dispositio ad aliquid faciendum, & in futurum ordinata, idem operatur, & extenditur ad iam factum, y deste texto con Baldo, y Paulo de Castro, *in l. certum, col.* 10. *C. vnde cognati,* y otros muchos Autores, saca, que si su Santidad dio facultad a vn Cardenal, Obispo, ò otra persona Eclesiastica (en las partes donde no ay costũbre de poder testar el Clerigo de los frutos adquiridos in tuitu Ecclesiæ, vel beneficij) para hazer testamento de ellos, esta licencia comprehende el que ya estaua hecho, y alli lo comprueua latamente con muchas autoridades.

23 Y es tan fauorecida, y priuilegiada por derecho, la promessa de dote, que aunque regularmente el poder espira con la muerte, *l. si vero non remunerandi, §. si mandauero, l. mandatum, C. mandati, cap. relatum* 19. *de offic. delegati,* cum vulgat. adductis à Barbos.

axiomat. 154. *num.* 3. en el poder dado para dotar no procede esto, como lo prueba singularmente la *l. si ego* 9. §. *si res alicui, ff. de iur. dot.* ibi: *Sed benignius est fauore dotium necessitatem imponi hæredi consentire ei, quod defunctus fecit, aut si distulerit, vel absit, etiam nolente, vel absente eo dominium ad maritum ipso iure transferri, ne mulier maneat indotata.* Quod sequitur, & comprobat D. Cobarr. *lib.* 1. *variar. cap.* 14. *num.* 15. & 16.

24 Y de lo mismo procede, que aun sin poder, ni orden, el hijo por el padre, ò el hermano por el hermano pueden ofrecer dote por su hermana, y deue cũplirse, *ex text. in l. item si filius familias,* §. *sed & si filius patre suo relegato, ff. de Senat. Consult. Maced.* donde habla del dote ofrecido por el hijo a su hermana, en nombre del padre ausente; el qual texto pondera en nuestros terminos de dote ofrecida en nombre de vn hermano ausente, como aqui la ofrecio D. Christoual de Porres, por su hermano el señor Obispo; y mas concurriendo la calidad, y dignidad de las personas, Franciscus de Amicis, *de feudis charta* 5. *num.* 8. donde dize, que assi se determinò, y con el lo pondera Fabio Capicio Galeota, *lib.* 2. *controuers. controuers.* 47. *in fin.* ibi: *Siquidem potuerunt fratres, etiam pro tertio absente actum efficaciter gerere, quod forte frater pro dignitate fecisset, vel facere debuisset, argument. text. singul. in l. item si filius familias,* §. *sed si filius familias patre suo relegato, ff. ad Macedon. per quem text. vt frater etiam pro fratre absente dotem constituere possit, etiam vltra virilem pro personarum dignitate, verum quinimo decisum, testatur Frãcisc. de Amic. feud. interp. in suo opere feudal. chart.* 5. *n.* 8.

25 Pero demàs de esto, y aunque el poder no fuera bastante, ni lo que se ha dicho fuera tan cierto como es, bastàra auer precedido la capitulacion, y pro-

promessa hecha por el señor Obispo, y en su nõbre, y auerlo despues el aprobado, y ratificado; ratihabitio enim mandato comparatur, *cap. ratihabitionem, de regul. iur. in 6. cap. fin. de iur. iurand. eodem*, Decius *in l. semper qui non prohibet, num.* 3. & ibi Cagnolus *num.* 15. *ff. de regulis iuris*, Surdus, *decis.* 159. *num.* 12. Costa, *de retrotract. casu* 4. *cap.* 8. *&* *cas.* 28. *cap.* 8. *num.* 2. latè Gratianus, *discept. forens. tom.* 4. *cap.* 706. *num.* 9. *& tom.* 5. *cap.* 926. *num.* 19. quod procedit etiam in his, quæ requirunt speciale mandatũ, *l. quod si de speciali, ff. de minor. l. fin. C. ad Macedon. cap. fin. de homicid. in 6.* Mantic. *decis.* 227. *cum pluribus* Barbos. *axiomat.* 197. *num.* 17. Surd. *decis.* 33. *num.* 2. *& consil.* 28. *num.* 18. Posth. *de manutentione obseruatione* 55. *num.* 138. vbi & quod tacitè, & per litteras sufficit Cencius, *decis.* 351. *num.* 3. *post tract. de cens.* Costa, *de retrotract. cap.* 8. *cas.* 4. *num.* 18.

26 Y aqui la ay expressa, y formal; asi por ser cierto, y constar que el señor Obispo, y Don Felipe de Porres, de su orden pagò los 20ꝛ. ducados que se auian de dar de contado en dineros, y joyas; lo qual es aprobacion, y ratificacion de toda la obligacion, por ser, como es, indiuidua, *l. Stipulationes non diuidũtur, ff. de verbor. obligat. l. in executione, §. secunda ad opus, eod. tit. l. si ita fuerit, la 2. §. & harum, eodem tit. l. 4. §. Cato, eodem tit. l. si ita fuerit, la 1. §. quæstio hæc, ff. de manumis. testament.* Doctores, *in dict. locis, & cum eis*, Anton. Gomez, *lib. 2. variar. cap.* 10. *num.* 2. & nouissime alios adducit Ioannes de Aylon Lainez, *in addition. ad eum, dict. loco num.* 2. *&* 3. & plures referens D. Franciscus Salgado, *in labyrint. creditor. part.* 1. *cap.* 34. *num.* 14. ibi: *Manifeste probatur, quoniam contractus cum omnibus suis pactis conditionibus, & qualitatibus vnus est indiuiduus, & inse-*

inseparabilis vnicaque conuentio , quæ scindi non potest.

27 Y con pagar parte de lo contenido en el contrato, se induce aprobacion de todo el, *l.* 2. §. 1. *ff. locati,l. si obturpem* 8. *de condiction. obturpem causam,* Bartol. Bald. & Salicet. *in l. cum fidem,C. de non numerat. pecun.* Felin. *in cap. si cautio , num.* 56. *de fide instrument.* Gratian. *discept. forens. tom.* 3. *cap.* 524. *à num.* 27. Fontanel. *de pactis nuptial. claus.* 4. *glos.* 8. *part.* 1. *num.* 145. Hering. *de fideiussor. cap.* 5. *num.* 176. vbi bene comprobat, & rationibus contrarijs respondet Pirro Mauro, *de solut. cap.* 24. *num.* 2. *vbi quod in dubio ob solutionem partis debiti præsumitur agnouisse debitum, & præiudicari sibi in omnibus , donec non probet se errasse ,* Rota per Farinac. *decis.* 511. *num.* 1. *in fin. part.* 2. *recentior.* vbi loquitur in restitutione dotis maxime, quando no ay protesta , ni declaracion de que no sea visto prejudicarse para lo demas , como con Saliceto , y otros lo declara muy bien Natta, *cons.* 77. *num.* 7. *vol.* 1.

28 Porque el contrato, ò deue en todo aprobarse, ò reprobarse , y no puede diuidirse, ni accetarse solo en parte, y reprobarse en lo demas, *l. cum quæritur, ff. de administrat. tutor. l. si ita Stipulatus in fin. ff. de oper. libertor. l. Caius, ff. de manumis. l. Iulianus, §. si quis colludente, ff. de action. empt. l. nam absurdum, ff. de bonis libertor.* latè Surd. *cons.* 107. *num.* 1. *& decis.* 288. *num.* 7. vbi benè ad casum latè Tiraquel. *de retract. conuentional. in fin. n.* 4. Beccius, *cons.* 169. *num.* 1. *lib.* 2. Caldas Pereira, *cons.* 39. Fachineus *cons.* 59. *num.* 10. *lib.* 1. Gratian. *discept. forens. cap.* 301. *num.* 57. Augustinus Barbos. *in praxi exigēd. pension. part.* 1. *quæst.* 1. *num.* 21. vbi comprobat, quod in gratiosis non est mere facultatis partem acceptare , & partem impugnare , *& num.* 4. ibi : *Nec quisquam debet ex parte*

obli-

obligationem comprobare, & ex parte tãquam de iniqua conquæri, l. si ita stipulatus, in fine, ff. de oper. libert. etenim contractus est indiuiduus eo respectu, vt vel in totũ debeat approbari, vel reprobari.

2 Como por constar tambien por las deposiciones de los testigos que quedan ponderados sup. num. 9. que no solo huuo, y ay aprobacion expressa de los 20U. ducados que se pagaron de cõtado, para querer dello inducir obligaciõ para lo demas por las doctrinas referidas, sino q̃ tambien la ay clara de los otros 20U. ducados que se auian de pagar en siete años, y para que fue el poder, que son los que se piden, pues se verifica que el no pagar cumplidos los plaços en que se auian ofrecido, fue no por quererse eximir de la obligacion, ni por dexar de reconocerla, sino por querer que se empleasse en vna casa en beneficio de su sobrina, y de sus herederos, y mientras esto se disponia, fue pagando reditos a razon de 5. por 100. para que se socorriessen con ellos; la qual es clara ratificacion, y aprobacion, aunque el no huuiera dado el poder, ni interuenido en la capitulacion; nam soluens ob causam celebrati contractus, censetur illum ratificare, & approbare, *l. sed Iulianus, §. vltim. & l. sequens, ff. ad Senat. Consult. Macedon. l. sed si filius, ff. de minor. l. cum fidem, C. de non numer. pecun.* Aretin. *cons.* 128. *num.* 6. vbi ait: *Quem censeri confirmare ratumque habere contractum si ex eo soluat, vel solutionem recipiat.* Angel. *cons.* 161. *post num.* 2. Decius *cons.* 463. *num.* 19. Alexand. *cons.* 117. *num.* 2. *lib.* 5. quos, & alios refert, & sequitur Menoch. *de recuper. possess. remed.* 15. *num.* 119. Burg. de Paz *cons.* 33. *n.* 20. Cancer. *lib.* 2. *variar. cap.* 6. *n.* 101. & 102. *vbi ait, ita decisum.*

30 Y aun en el contrato nulo, y inualido, que la paga hecha en su conformidad le ratifique, y aprueba, lo prueba la *l. 2. C. de his quæ vi,* vbi notat Bald. idem *cõs.*

240.*donatio facta, volum.* 1. Alexand. *conf.* 227. *volum.* 4. Parif. *cōf.* 10. *n.* 58. *volum.* 1. Alciat. *respōf.* 519. *ad finem*, Tiraquel. *in tract. conuention.* §.1. *gloss.* 5. *n.* 21. & 22. Andreas Gail, *lib.* 2. *practicar. obseruat. cap.* 93. *numer.* 29. Afflict. *decis.* 336. *num.* 5. Menoch. *conf.* 1. *n.* 297. *volum.* 1. & *lib.* 3. *de præsumpt. præsumpt.* 126. *n.* 35. & benè explicans Alexand. Trentacinq. *lib.* 3. *variar. tit. de solutionib. resolut.* 8. D. Petr. Noguer. *allegat.* 29. *n.* 43. D. D. Ioann. de Larr. *allegat.* 35. *n.* 14. *tom.* 1. *allegat. Fiscal.* qui omnes tenent *solutionem spontaneam inducere approbationem contractus; quia non potest videri facta alio respectu licet, non sic in receptione pretij, vel quantitatis; quia potest fieri vt sit recipienti magis cautum*, D. Francisc. Merlin. *lib.* 1. *controuers. Forens. cap.* 7. vbi latè comprobat *contractum minus solemnem posse per ratificationem resultantem ex similibus actibus solemnem reddi.*

31 De suerte, que aqui de qualquier forma que se cōsidere el hecho, ay aprobacion cierta, y formal de la obligacion destos 20ij. ducados vltimos que se piden que resultā de la paga destos interesses que le corresponden, la qual es ratificacion, y aprobaciō mas fuerte, y precisa, que si se huuiera hecho por escrito, ad text. *in l. Paulus, ff. rem ratam haberi, l. de quibus, ff. de legibus, l. si tamen*, §. *ei qui, ff. de ædilitio edicto*, y se retrotrae, y equipara al mandato, *l. licet, ff. de iudicijs, l. fin. C. ad Macedon. l. donatiores la* 1. *in fin. C. de donat. inter vir. & vxor.* como lo pondera, y comprueba hablando del que vsa, o haze algo, en conformidad del acto hecho por otro en su nōbre (que es lo que aqui sucedio) Gratian. *tom.* 4. *disceptat. Forens. cap.* 706. *numer.* 9. & 10.

32 Y muy en nuestròs terminos lo pondera D. Francisc. Merlinus *lib.* 1. *controuers. Forens. cap.* 79. *num.* 1. & *seqq.* ibi: *Dicebatur pro Domino Vincentio, quod etsi con-*

contractus deficeret in præcedenti mãdato, suppletur tamẽ iste defectus ex ratificatione, quæ retrotrahitur, & mandato æquiparatur; cap. ratihabitionem, de regul. iur. in 6. l. final. C. ad Macedonian. Gratian. disceptat. Forens. tom. 1. cap. 90. num. 6. & hæc dicitur ratihabitio ex facto, quæ magis solet operari, quam si expressis verbis facta fuisset, vt probat text. in capit. dilecti filij el 2. de appellation. Ancharran. *cons.* 302. Grãmatic. *cons.* 13. *num.* 9. Rota *decis.* 3. *de concess. præbend.* Magon. *decis.* 3. *nu.* 17. Christoph. Mart. *decis. Senen.* 58. *num.* 34. *& seqq. Ideò contractus facto confirmari dicitur ex solutione, vel pretij receptione, &c.*

33 Y en terminos de la paga hecha por reditos, que por ella se induzga aprobacion, y ratificacion de la obligaciõ principal, probat Rodriguez *de annuis redditib. lib.* 1. *q.* 15. *num.* 5. Roman. *cons.* 500. *num.* 5. Menoch. *de præsumpt. lib.* 3. *præsumpt.* 31. *n.* 4. Seraph. *decis.* 1226. *à num.* 1. Marius Antonin. Maceratensis *lib.* 1. *resolut.* 44. *num.* 6. Ludouic. Cencius *de censib. q.* 43. *n.* 33. *& decis.* 96. *n.* 16. *&* 22. *&* 23. *post tract.*

34 Segun lo qual, no se puede dudar, conforme a derecho, que aya obligacion del señor Obispo, y que tuuiesse voluntad, y intento, y animo de obligarse à la paga de estos 20ʉ. ducados vltimos, y de cumplir con ella.

ARTICVLO SEGVNDO.

35 SVpuesta la promessa, y ofrecimientò de los 20ʉ. ducados, y obligacion del señor Obispo, que resulta del poder, y aprobacion, y consentimiento subsiguiente, ò sin el, de la ratificacion de las capitulaciones, pagando, y dando orden para que se pagassen los 20ʉ. ducados de contado, y estando prompto para

ra pagar estos que se piden, y pagando interesses dẽ ellos mientras lo cumplia. No se puede dudar del valor de esta obligaciõ inducida de este hecho, y actos, porque los Clerigos, ò personas Eclesiasticas, puedẽ dar, y donar entre viuos, a sus parientes pobres, segũ su estado, y calidad, las cantidades que les parecieren competentes, ò para su sustento, ò alimentos, ò a sus parientas pobres para su dote, y remedio, segun la doctrina de Santo Tomas 2.2. *quæst.* 185. *articul.* 7. *ad* 2. cum Diu. Ambrosio quem refert. *lib.* 1. *offic. cap.* 30. & habetur *in cap. est probãda, iũcto cap. consideranda* 86. *distinct.* & Caietan. apertius *ad eamdem D. Thomæ, responsionem ad* 2. idem Caietan. *ead.* 2.2. *quæst.* 73. *articul.* 8. vbi ait: *Pauperes esse non solum qui egent cibo, potu, aut veste, quæ sunt necessaria naturæ; sed qui egent opportunis ad cõuenientiam sui status; ac proinde Prælatos Ecclesiæ eleemosynaliter posse distribuere illis, sicut alijs pauperibus:* idem tenet Nauarr. *in apol. quæst.* 1. *monito* 77. *n.* 4. Mol. *de iust. & iur. tom.* 1. *tract.* 2. *disput.* 146. *versicul. solum superest.*

36 Et non solum possunt imò tenentur, & debent assignare prædicta alimenta, & dotes consanguineis, Alexand. *in l.* 1. *num.* 24. *ff. solut. matrimon.* Palacius Rub. *in cap. per vestras*, §. 20. *num.* 6. *in fin.* Roxas *in epitome succession. cap.* 32. *num.* 7. Camill. Salern. *in addit. ad Napodan. in consuet. Neapol. quæ incipit, si moriatur, tit. de succession. abintestato*, Ioannes Gutierrez *de tutelis, lib.* 2. *cap.* 3. *num.* 39. Giurb. *decis.* 45. *numer.* 12. Y fue doctrina de Antonio de Butrio *in cap. peruenit, de arbitris*, donde Abbad lo dixo, no solo en la hermana, sino en otras parientas, y le sigue en esto Gregor. Lopez *in l.* 18. *titul.* 16. *part.* 6. *gloss.* 3. *in fin.* ibi: *Et adde ad istam legem, quod frater etiam Clericus tenetur dotare sororem, ex eodem patre natam, si ipsa non*

ha-

habet vnde dotetur, secundum Anton. & *Abb. in cap. peruenit, de arbitris, vbi & plus vult Abb. quod Clericus cũ bona conscientia potest dotare sororem, vel consanguineam inopem de redditibus beneficij, vel Ecclesiæ*: Y lo comprueua docta, y latamente D. Valençuela Velazquez *cõs. 98. fere per tot. maximè à num. 8.* benè Baeza *de non meliorand. dot. ration. filiab. cap. 12. n. 28. & seqq.* D. Solorçan. *de iur. Indiar. tom. 2. lib. 3. cap. 10. n. 66. & seqq. & num. 69.*

37 Y en el Obispo, y Prelado que pueda donar entre viuos, etiam non modice, & in profanos vsus, por tener, como tiene la administracion de sus bienes, y rẽtas, etiam intuitu Episcopatus adqueridas, como vsufructuario, Tapia *in authentic. ingressi, super verb. sua, cap. 6. n. 90. & 91.* D. Molin. *de primog. lib. 2. cap. 10. n. 32.* alter Molin. *de iustit. & iur. d. tom. 1. tract. 2. disput. 148. versic. secunda conclusio*, Stephan. Gratian. *disceptat. Forens. cap. 854. num. 59.* Augustin. Barbos. *de offic. & potest. Episcop. part. 3. allegat. 114. numer. 33.* Thomas Sanch. *in Summa, tom. 2. lib. 6. cap. 6. nu. 8. & 9.* Gabr. Vazq. *de redditib. Ecclesiastic. cap. 1. §. 3. dub. 7. n. 71.* Mier. *de maiorat. 1. part. q. 1. n. 50. in 2. edit.* & cum D. Couarr. Iulio Claro, Nauarr. & alijs ita tenet, & exornat D. D. Ioann. de Solorç. *de iur. Indiar. tom. 2. lib. 3. cap. 10. n. 26. & seqq. & n. 123.* Y hablando en los Obispos regulares, resuelue lo mismo, como mas verdadera opinion, maximè quando disponunt in pios vsus, desde el num. 46. cum seqq. donde lata, y doctamente lo comprueba, y responde a las obieciones contrarias.

38 Segun lo qual, mucho mejor podrà para dar dote a vna sobrina, que es causa tan piadosa, como ponderan Redoanus *de reb. Eccles. non alienand. fallent. 1. q. 1. n. 13.* Tiraquel. cum multis *de priuileg. piæ causæ, versicul. quod adeò verum, & versic. & facit*, Gregor. Lop.

*in l.40.tit.5.part.1.gloss.*10. & probatur *in cap. est pro-banda* 86.*distinct.* cui conuenit, *l.7.tit.23.part.1.* & exornat loquendo in assignatione dotis consangui-neæ facienda, D. Valençuel. Velazq. *d. cons.98.à nu.* 8. *& num.*11. *&* 12. & expressius loquendo in termi nis, Concilij Trident. & de Religiosis pro quibus cau sis possint expendere, non obstante voto paupertatis, Fr. Ludouic. Lopez *instructor. conscientiæ.1.part. cap.* 155. *versic. primo, quod in alijs religionibus*, ibi: *Causa autem pia censetur pro pauperibus, vel indigentibus, vel pro nuptijs fœminarum, vel cognatarum, vel pro gratifica tione, vel remuneratione obsequiorum receptorum, vel be-neficiorum, vel pro Missis dicendis, vel Cultu Diuino, vel similibus donatio*, Velasc. *de priuileg. pauper. & mise-rab. pers. part.1.q.4. n.*45. vbi comprobat, quod dos, vel legatum ad illam est causa pia, & in causam piam relictum dicitur.

39 Y todo lo dicho se comprueba, y està resuelto en nuestros mismos terminos en fauor del Conde, y de lo que pretendemos por la Rota Roman. en las *deci-siones* 401. *y* 476. de la Santidad de Gregor. XV. las quales tambien trae, y repite Farinat. *decis.*241. *& de cis.*206 *part.2. recentior.* donde se resoluio ser valida vna donacion hecha por vn Obispo regular de vnas casas, à vnas sobrinas suyas para efecto de casarlas, y esto fue confirmando otra sentencia dada en fauor de las donatarias, y reuocando la del ordinario, que auia sido contra ellas, como consta de las dichas de-cisiones, en que se exorna, y comprueba latamente es ta resolucion, las quales refieren, y siguen en esto D. Petrus Noguerol *alleg.*26. *n.*169. *& seqq.* vbi *numer.* 172. pondera, que alli valio la donacion, por auer si-do hecha por causa de dote, & Marius Cutel. *de dona tion. inter patrem, & filium, primæ tract. discurs.2. parti-cula* 3. *num.*136. donde auiendolas alegado, dize:

Vbi

Vbi fuit firmatum Episcopum regularem facere fructus suos in vita, & disponere posse de eis, ac si esset sæcularis, allegat Bald. in cap. Clerici el 2. de vita, & honest. Cleric. Nauarr. cons. 15. num. 4. de regular. & alios referens, ita teneri in toto Orbe Christiano, & sensisse Rotam in alijs causis, de quibus ibi per eum, & per addentem, litt. A. D. D. Ioann. de Solorç. *d. lib. 3. cap. 10. n. 69. in fin.*

40 Y no se puede dezir, que la donacion fue excessiua, y de gran cantidad, considerada la calidad de las personas a quien se hazia, y la causa, y la hazienda, y facultades de quien la hizo; porque calificar la pobreça, ò poca hazienda, y caudal de vno, no puede tener, ni tiene punto fixo, y indiuisible, sino que tiene latitud, segun los estados, condiciones, y calidades del sugeto, como resuelue Sarmiẽto *de redditib. Eccles. part. 4. cap. 5. num. 9.* ponderando la *l. ratum, ff. de solut.* ibi: *Et spatium quoddam assumitur; nec minimum, nec maximum, & quod magis intellectu percipi quam elocutione exprimi possit,* Giurb. *decis. 45. num.* 12. D. Valenç. Velazq. *d. cons. 98. num.* 12. Velasc. *de priuileg. paup. & miserab. person. part. 1. quæst. 4. à num.* 39. vbi benè exornat.

41 Y en nuestros terminos Alexand. Ludouis. *d. decis. 401. num. 17.* donde satisface a esta duda, his verbis: *Nõ obstat, quod dicitur de immoderata donatione, & dote, quia attentis facultatibus donantis, qui amplissimum spolium reliquit, necnon meritis, & qualitate donatariarũ, secundum, quæ arbitrari debet iudex, vt in his terminis dixit Iass. cons. 73. in fin. versic. non obstat, lib. 3. & ante eũ Host. in Summ. de donat. §. sed & quid, n. 6. in fin. & facit gloss. in l. sed etsi susceperit, quam sequũtur ibi omnes, C. de iudicijs, & habita ratione, quod domus inseruire debebant pro dotibus duarum Nepotum, nequaquam videtur considerari posse excessiuitas, &c.* Segun lo qual, no se puede dezir, que fue excessiua dote, ni manda, considerã

do

do que vna persona de tanta calidad como D. Francisca Enriquez, no tenia, ni podian darla sus padres mas que siete mil ducados; conque llanamẽte se puede dezir era pobre, y que por este ofrecimiento se casò condignamente, y con vn Titulo de Castilla de igual calidad, como con Bald. y otros lo põdera muy à nuestro proposito Velasc. *de priuileg. paup. & miser. pers. part. 1. q. 4. n. 43. & 44.* ibi: *Pauper enim, & hoc casu dicitur puella, quæ ad victum necessaria habet, non tamen suæ conditioni congruam dotem, Bald. in l. paupertas in princ. ff. de excus. tut. Decius in cap. cæterũ, n. 74. extra de iudicijs, & alij supra, quodque pater qui pro dignitate sua filias maritare, non valet pauper dicatur, notant Marcus Anton. Nata, & alij quos refert, & sequitur Hieron. Magon. decis. Florent. 50. n. 25.*

42 Ni tampoco pueden oponerse a esta donacion los motus propios de Pio IV. y Pio V. que irritan las donaciones, quando no huuo entrega de los bienes donados, y el Obispo no sobreuiuio quarenta dias despues de la donacion, de quibus mentionem facit D. Solorç. *d. lib. 3. cap. 10. n. 88.*

43 Porq̃ lo vno, aqui viuio el Obispo muchos años despues (como es notorio, y consta por el pleyto.)

44 Y lo otro, porque demas de que muy greues Autores dizen, que estos Breues no estàn recibidos en España, sin embargo de ellos tienen por mas cierta, y verdadera opinion, que semejantes donaciones, aũ que sean inmensas, aora se hagã en salud, aora en tiẽpo de enfermedad, valen, y no es necessaria actual tradicion de las cosas donadas, ni sobreuiuencia, con tal q̃ no interuenga fraude, ni presuncion della; como lo resuelue D. D. Ioann. de Solorç. *d. lib. 3. cap. 10. n. 118. & seqq. & n. 123.* con Abbad *in cap. cæterum, de donationib. n. 4.* Nauarr. D. Couarr. Iul. Clar. Molin. y otros, comprueba que estas donaciones hechas

en-

entre viuos, *& irreuocabiliter fraude cessante, perfectæ, & validæ, & utiles sunt.*

45 Lo qual se ajusta a nuestro caso, en que la donació no fue gratuita, ni quedò en terminos de tal, sino irreuocable, por auer passado a vn contrato honeroso, en que el Conde de Castronueuo en virtud deste ofrecimiento, y promessa de dote, efectuò el matrimonio, y cobrò la mitad, quedando acreedor por lo demàs; y el Obispo, y sus bienes deudor dello, quia dos quo ad maritum semper est causa honerosa, licet sit lucratiua, quoad vxorem, *l. omnes, & l. seq. ff. de act. & obligat.* Bart. *in l. Meuia, §. si fundus, ff. solut. matrim. & in l. cum quidam, C. de iur. dot. & in l. pro honeribus, eodem tit.* quod est verum tam cõstante matrimonio, quam soluto, *glos. notab. in l. si donaturus in fin. ff. de condict. ob causam,* & alijs comprobans Bertach. *in repert. 2. p. verb. Dos, vers. Dos, dicetur titulus honerosus.*

46 De todo lo dicho resulta auer sido, y ser valida, y legitima la dicha obligacion, y deuerse satisfacer, sin que fuera justo, que el Conde de Castronueuo, y quiẽ tiene su derecho, auiendose fiado de esta promessa, y dote, y casadose en fee dèl, quedara defraudado, y sus herederos (razon, que no solo justifica el deuerse, sino el pedirse, y retenerse licita, y justamente) como con singularidad lo obserua con Nauarro Fr. Luis Lopez, *in instructor. conscient. part. 1. cap. 140. versic. Insuper,* his verbis: *Insuper secundum Nauarrum, opusculo de redditibus Ecclesiæ tenetur Beneficiarius soluere dotem, etiam male promissam, quia prodige promissit locando matrimonio puellas cognatas; quando eas ducturi in matrimonium iam duxerint eas; neque participes fuerũt fraudis, aut doli; quæ aduersus pauperes, & opera pia sunt cõmissa, & ita huiusmodi viri cognatarum beneficiarij, quia titulo honeroso sic contraxere in casu quo nesciere, neque scire debuere, sibi tantum dotis supeditari non posse licitè,*

tanc bona conscientia, & talis dotes promissas exigere, & retinere poterunt citra noxam restitutionis, secũdum Nauarr. prædicto opusculo, q. 2. n. 36.

47 Segun lo qual, es llana la pretension del Conde, y debe ser condenada la Camara Apostolica en estos 20ῦ. ducados, como siempre en semejantes pleytos depone auerlo sido, sin que jamàs se ayan rescindido semejantes donaciones, aun hablando en donaciones hechas in vsus profanos, y no en causa tan piadosa como esta, D. Molin. *de primog. lib. 2. cap. 10. n. 34.* con estas singulares palabras, ibi: *Imò fructum collectorum ipse prælatus dominium acquirit, ita vt ex eis possit iure fori, quidquid voluerit facere, sicque quotidie in forensibus controuersiis obseruari solitum est, numquam enim vidimus ab Ecclesia, vel pauperibus peti id, quod à Prælatis in vsus profanos in vita consumptum est, & ix his quæ ab eisdem Prælatis consanguineis suis, vel aliys in vita donata fuerunt, semper enim vidimus contra Cameram Apostolicam pronuntiatum quoties hæc in controuersiam deducta sunt:* & idem cum eo testatur D. D. Ioann. de Solorçan. *d. lib. 3. cap. 10. n. 27. & n. 124.* Y assi esperamos que se determine lo mismo aqui en fauor del Conde. Salva in omnibus, &c.

Licenc. D. Diego Bolero y Caxal.